



**UNIVERSIDAD CESAR VALLEJO LIMA - NORTE**

**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIA POLITICA**

**ESCUELA DE DERECHO**

**“LA PENA DE DEGRADACION Y SU COLISIÓN CON LOS DERECHOS  
FUNDAMENTALES, EN LA JURISPRUDENCIA DEL FUERO MILITAR  
POLICIAL, PERIODO 2 006 – 2 010”**

**PARA OPTAR EL TÍTULO PROFESIONAL DE:  
ABOGADO**

**AUTOR  
GUTIERREZ PEREZ, OSCAR IVAN**

**ASESOR TEMATICO  
DR. JUAN JOSE SERRANO HERRERA**

**ASESOR METODOLOGICO  
LUIS EFREN RUELAS LLERENA**

**LINEA DE INVESTIGACION  
DERECHO CONSTITUCIONAL**

Lima, 2012

## **DEDICATORIA**

El presente trabajo de investigación se lo Dedico a Dios por sobre todas las cosas, y a mis padres por su constante dedicación y esfuerzo, por brindarme la oportunidad de estudiar una gran carrera.

## **AGRADECIMIENTO**

Agradezco a las personas que han intervenido en el presente trabajo de investigación, a los docentes, que nos han impartido sus conocimientos contribuyendo día a día en nuestro desarrollo personal y profesional.

## INDICE GENERAL

<u>DEDICATORIA</u> .....	2
<u>AGRADECIMIENTO</u> .....	3
<u>INDICE GENERAL</u> .....	4
<u>RESUMEN</u> .....	7
<u>ABSTRACT</u> .....	8
<u>INTRODUCCION</u> .....	9
<u>I. CAPITULO I PLAN DE INVESTIGACION</u> .....	11
1. <u>ÁREA Y TEMA</u> .....	12
1.1 <u>Área: DERECHO CONSTITUCIONAL - PENAL MILITAR    POLICIAL</u> ..	12
1.2 <u>Tema: LA PENA DE DEGRADACION</u> .....	12
1.3 <u>Título: “LA PENA DE DEGRADACION Y SU COLISIÓN CON   LOS</u> <u>DERECHOS FUNDAMENTALES, EN LA   JURISPRUDENCIA DEL FUERO</u> <u>MILITAR POLICIAL”</u> .....	12
2. <u>PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA</u> .....	12
2.1. <u>DESCRIPCION DEL PROBLEMA</u> .....	12
2.2. <u>FORMULACION DEL PROBLEMA</u> .....	13
2.2.1. <u>PROBLEMA GENERAL</u> .....	13
2.2.2. <u>PROBLEMAS ESPECIFICOS</u> .....	14
3. <u>OBJETIVOS</u> .....	14
3.1 <u>OBJETIVO GENERAL</u> .....	14
3.2 <u>OBJETIVOS ESPECIFICOS</u> .....	14
4. <u>JUSTIFICACIÓN E IMPORTANCIA DEL ESTUDIO</u> .....	14
4.1 <u>JUSTIFICACIÓN ACADÉMICA</u> .....	15
4.2 <u>JUSTIFICACIÓN SOCIO JURIDICA</u> .....	16
4.3 <u>JUSTIFICACIÓN PRÁCTICA</u> .....	16
5. <u>DELIMITACION</u> .....	17
5.1 <u>DELIMITACION ESPACIAL: FUERO MILITAR   POLICIAL PERUANO</u> .....	17
5.2 <u>DELIMITACION TEMPORAL: PERIODO 2006 - 2010</u> .....	17
<u>II. CAPITULO II MARCO TEÓRICO</u> .....	17
<u>SUB CAPITULO 1 BASES HISTORICAS</u> .....	18
1.1 <u>MARCO TEÓRICO</u> .....	18
1.1.1. <u>La Dignidad Humana y el Derecho</u> .....	18
1.1.2. <u>Fundamentos de la Dignidad Humana</u> .....	19
1.1.2.1 <u>Ontológico-Racional</u> .....	19
1.1.2.2. <u>Sociabilidad, Intersubjetiva y Cultura</u> .....	21
<u>SUB CAPITULO 2 BASES NORMATIVAS</u> .....	22
2.1 <u>MARCO NORMATIVO</u> .....	22
2.1.1 <u>CÓDIGO PENAL MILITAR POLICIAL</u> .....	22
2.1.1.1 <u>ARTICULO 22º</u> .....	22
2.1.1.2 <u>ARTICULO 479º</u> .....	23
2.1.2 <u>CONSTITUCION POLITICA DEL PERU DE 1993</u> .....	24

2.1.2.1 ARTICULO 1º.....	24
2.1.2.2 ARTICULO 2º Inc. 1 .....	25
2.1.2.3 ARTICULO 2º Inc. 24 literal h.....	25
2.1.2.4 ARTICULO 138º.....	26
SUB CAPITULO 3 BASES TEORICAS .....	26
3.1. <u>CONTENIDO CONSTITUCIONALMENTE PROTEGIDO</u> .....	26
3.1. <u>DETERMINACION DEL CONTENIDO CONSTITUCIONALMENTE PROTEGIDO</u> .....	28
3.2. <u>TEORIA DE LOS LÍMITES INTERNOS AL CONTENIDO CONSTITUCIONALMENTE PROTEGIDO</u> .....	28
3.3. <u>DELIMITACION DEL CONTENIDO CONSTITUCIONALMENTE PROTEGIDO DE UN DERECHO FUNDAMENTAL</u> .....	30
3.4. <u>TEORIA DE LOS LÍMITES EXTERNOS AL CONTENIDO CONSTITUCIONALMENTE PROTEGIDO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</u> .....	31
SUB CAPITULO 4 DERECHOS FUNDAMENTALES.....	32
4.1. <u>CONCEPTO</u> .....	32
4.2. <u>CONCEPCIONES</u> .....	34
4.3. <u>DIMENSIONES SUBJETIVAS DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</u> 34	
4.4. <u>DIMENSION OBJETIVA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</u> ..	35
4.5. <u>EFICACIA VERTICAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</u> .....	36
4.6. <u>EFICACIA HORIZONTAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</u> .....	37
4.7. <u>DERECHOS FUNDAMENTALES NO ENUMERADOS</u> .....	38
4.8. <u>TITULARIDAD DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES</u> .....	39
4.9. <u>DISPOSICIONES DE DERECHOS FUNDAMENTALES</u> .....	40
4.10. <u>NORMAS DE DERECHOS FUNDAMENTALES</u> .....	40
SUB CAPITULO 5 TEORIA DE LA PENA.....	41
5.1. <u>PENA ACCESORIA</u> .....	43
5.1.1. <i>Imposición</i> .....	44
5.1.2. <i>Variedad</i> .....	44
5.1.3. <i>Fundamento</i> .....	44
SUB CAPITULO 6 ORIGEN Y DESARROLLO DE LA DIGNIDAD DE LA PERSONA HUMANA .....	45
6.1. <u>LA DIGNIDAD DE LA PERSONA HUMANA EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO CONSTITUCIONAL PERUANO</u> .....	45
6.2. <u>ORIGEN Y DESARROLLO DE LA DIGNIDAD DE LA PERSONA HUMANA EN LA HISTORIA CONSTITUCIONAL DEL PERÚ</u> .....	48
6.1.1 <u>Etapas preconstitucional o implícita</u> .....	48
6.1.2 <u>Etapas constitucionales o expresas</u> .....	49
6.3. <u>LA TRIPLE DIMENSIÓN DE LA DIGNIDAD HUMANA</u> .....	49
6.3.1. <u>La dignidad humana como valor</u> .....	49

6.1.2.	<u>La dignidad humana como principio.....</u>	50
6.1.3.	<u>Algunos apuntes sobre una propuesta de definición de la dignidad humana como derecho fundamental.....</u>	51
III.	<u>CAPITULO III METODOLOGIA.....</u>	53
1.	<u>MARCO METODOLOGICO.....</u>	54
1.1.	<u>HIPÓTESIS.....</u>	54
1.1.1.	<u>HIPÓTESIS GENERAL.....</u>	54
1.1.2.	<u>HIPÓTESIS ESPECÍFICAS.....</u>	54
1.2.	<u>VARIABLES.....</u>	54
1.2.1.	<u>VARIABLE INDEPENDIENTE.....</u>	54
1.2.2.	<u>VARIABLE DEPENDIENTE.....</u>	55
1.3.	<u>METODOLOGIA.....</u>	55
1.3.1.	<u>DISEÑO DE LA INVESTIGACIÓN.....</u>	55
1.3.2.	<u>TIPO DE LA INVESTIGACIÓN.....</u>	55
1.3.3.	<u>TIPO DE INVESTIGACION RESPECTO AL OBJETO.....</u>	55
1.3.4.	<u>TIPO DE INVESTIGACION RESPECTO AL OBJETO.....</u>	55
1.3.5.	<u>MÉTODO DE INVESTIGACIÓN.....</u>	55
1.3.6.	<u>POBLACIÓN Y MUESTRA.....</u>	56
1.3.7.	<u>TECNICAS E INSTRUMENTOS DE LA RECOLECCION DE DATOS.....</u>	56
1.3.8.	<u>INSTRUMENTOS O FUENTES INFORMANTES.....</u>	57
1.3.9.	<u>FORMA DE ANÁLISIS DE LAS INFORMACIONES.....</u>	57
1.3.10.	<u>MÉTODOS DE ANÁLISIS DE DATOS.....</u>	57
IV.	<u>CAPITULO IV RESULTADOS.....</u>	59
4.1.	<u>ENTREVISTA A EXPERTOS.....</u>	60
4.1.1.	<u>PREGUNTAS DE LA ENTREVISTA A EXPERTOS.....</u>	60
4.1.2.	<u>RESULTADOS DE LA ENTREVISTA A EXPERTOS.....</u>	62
4.1.3.	<u>ENTREVISTA A JUECES.....</u>	69
4.2.	<u>ENCUESTAS.....</u>	75
4.3.	<u>MARCO NORMATIVO.....</u>	80
4.4.	<u>ANALISIS DE DERECHO COMPARADO.....</u>	84
4.5.	<u>PRUEBA DE HIPOTESIS.....</u>	88
4.6.	<u>DISCUSION.....</u>	91
4.7.	<u>CONCLUSIÓN.....</u>	92
4.8.	<u>RECOMENDACIONES.....</u>	93
V.	<u>REFERENCIAS BIBLIOGRAFICAS.....</u>	94
VI.	<u>ANEXOS.....</u>	98
	<u>ANEXO N° 01: MATRIZ DE CONSISTENCIA.....</u>	99
	<u>ANEXO N° 02: MATRIZ DE OPERACIONALIZACION.....</u>	103
	<u>ANEXO N° 03: MARCO NORMATIVO.....</u>	104
	<u>ANEXO N° 04: ENTREVISTAS - ENCUESTAS.....</u>	105
	<u>ANEXO N° 05: ARTICULO CIENTIFICO.....</u>	117
	<u>ANEXO N° 06: FICHAS DE MONITOREO (ASESOR METODOLOGICO).....</u>	<b>¡Error! Marcador no definido.</b>
	<u>ANEXO N° 07: FICHAS DE MONITOREO (ASESOR TEMATICO).....</u>	<b>¡Error! Marcador no definido.</b>
	<u>ANEXO N° 08: SOLICITUD DE ENTREVISTA A ESPECIALISTAS EN MATERIA DEL FUERO MILITAR POLICIAL.....</u>	201



## **RESUMEN**

La pena de degradación, se encuentra estipulada como una pena accesoria y se aplica a todo aquel miembro de las FF.AA. o P.N.P. que ha sido condenado y se ejecuta cuando la sentencia adquiriera la calidad de cosa juzgada, por delitos sancionados con pena privativa de libertad no menor de quince años.

La degradación es la pena y/o el acto de deponer o destituir a una persona de las dignidades, honores, empleos y privilegios que tenía en la institución castrense – Teniendo en cuenta el art. 23º del CPMP, “los delitos sancionados con pena privativa de libertad no menor de diez años, producirán la expulsión del condenado, ya sea de las Fuerzas Armadas o de la Policía Nacional” - de una forma que no es grata ni admitida por el ordenamiento jurídico – en especial por la Constitución Política del Perú – y también por aquella normatividad internacional de la cual el Perú ha ratificado o es parte. En este sentido se encuentra regulado en el artículo 22º del Código Penal Militar, y en su parte de ejecución de penas de dicho código, en su capítulo II artículo 479.

La pena degradación si bien es cierto ha cumplido un rol muy importante para las fuerzas armadas por su función persuasiva y por su chocante objetivo ejemplarizador , hoy en día es un tema discutible por varios factores, ya que al haber transcurrido el tiempo nuestra sociedad a pasado por distintos cambios y por ende en la actualidad nos encontramos en un estado de derecho que protege y defiende los derechos fundamentales de la persona humana, tanto en el ámbito interno como en el internacional; es por ello que conforme avanza la sociedad es inevitable no cuestionar la normatividad que regula la pena de degradación en la parte de ejecución de las penas en el Código de Penal Militar Policial, que colisiona nuestra actual Constitución Política del Perú donde se protege y defienden los derechos fundamentales.



## **ABSTRACT**

The sentence of degradation, is prescribed as a penalty, and applies to every such member of the Armed Forces or P.N.P. who has been convicted and executed when the judgment becomes the quality of res judicata for offenses punishable by imprisonment for not less than fifteen years.

Degradation is the penalty and / or the act of deposing or remove a person from the dignities, honors, and privileges that had jobs in the military - Considering the art. 23 ° of the CPMP, "for offenses punishable by imprisonment for not less than ten years, will produce the expulsion of the offender, whether the Armed Forces or National Police" - in a way that is not welcome or accepted by the ordering legal - especially by the Constitution of Peru - and also that international norms which Peru has ratified or is a party. In this sense it is regulated in article 22 of the Military Penal Code, and at its execution of sentences of the Code, Chapter II Article 479

The penalty although degradation has played an important role for the armed forces for its persuasive function and its shocking exemplary objective today is a contentious issue for several factors, as having passed the last time our society for various changes and therefore we are currently in a state of law that protects and upholds the fundamental rights of human beings, both domestically and internationally, that is why as society progresses is inevitable not to question regulations governing the punishment of degradation in the execution of sentences in the Criminal Code of Military Police, which collides our present Constitution of Peru, which protect and defend the fundamental rights.

## INTRODUCCION

La protección del ser humano y de su dignidad son temas esenciales de protección para el ordenamiento jurídico, de lo que resulta que el bien jurídico protegido más importante es la “dignidad humana”, por lo que se impondrá sanciones más severas ante su menoscabo en comparación a otros bienes jurídicos.

El profesor HEBERLE Plantea las principales interpretaciones jurídico-filosóficas de la “imagen del ser humano”, es decir, mediante las cuales interroga sobre el contenido mismo de la dignidad humana, comúnmente compartida, mediante el cual reconoce que la dignidad del ser humano exige un análisis que debe realizarse a través de las reglas de un “lenguaje jurídico universal” en el marco cultural de cada ordenamiento constitucional<sup>1</sup>. Por ello, en el presente trabajo se creído conveniente mencionarlas de cierta manera que ayude a entender el proyecto.

La naturaleza compleja de esta categoría (imagen del ser humano) no se deja reducir al dilema de *o esto o lo otro* del pensar tradicional en alternativas, sobre todo en un contexto de un mundo plural y de paralelos desarrollos jurídicos. Por ello, de acuerdo al profesor Haberle, reconozco que el punto de partida es establecer que la imagen del ser humano es un concepto formal, en tanto se refiere solo a las afirmaciones sobre el ser humano<sup>2</sup>. Motivo por el cual la dignidad del ser humano debe estar por encima de todo aquel acto o acción de las instituciones que aplican o efectúan una norma que va en contra y de tal forma que colisiona con nuestro ordenamiento constitucional.

Recordando nuestra historia podemos ver que la degradación de un miembro de las Fuerzas Armadas o Policía Nacional es parte de la vida militar, como cualquier otra pena o sanción que reciben en la institución, pero a diferencia de otras penas, la degradación se ejecuta cuando la sentencia adquiere la calidad

---

<sup>1</sup> HABERLE, Peter. *Teoría de la Constitución como Ciencia de la cultura*. Segunda edición, tecnos, Madrid, 2000

<sup>2</sup> HABERLE, Peter. *La imagen del ser humano dentro del Estado constitucional*. PUCP Fondo Editorial – Maestría en Derecho con mención en Derecho Constitucional, Lima, 2001, pp. 111-117

de cosa juzgada, después de ser Sentenciados son despojados del grado que ostentan, lo que un día fueron merecedores por su esfuerzo y dedicación. Esta pena se mantiene a lo largo del tiempo en el ordenamiento jurídico a pesar de ser la más vergonzosa y humillante que pueda recibir un miembro de la fuerza armada y policía nacional, colisionando con sus derechos fundamentales, previstos por la constitución, y por ordenamientos jurídicos internacionales.

Por lo tanto todo los artículo que amparan a la pena de degradación en el Código Justicia Militar y en el actual Código Penal Militar Policial, u otra norma no puede estar por encima de la máxima norma que es la Constitución, es más aquellos Tratados de carácter internacional ratificados en el Estado adquieren la calidad de rango constitucional, como la Convención Interamericana de Derechos Humanos (Pacto de San José de Costa Rica), que defienden los Derechos de toda persona, no tan solo de aquel ciudadano civil de nuestro país; y si partimos del principio *Erga omnes*, pues tendría que aplicarse para todos.

Con las ideas de la exposición anterior es que se ha desarrollado el plan de tesis, dividiéndolo en nueve (9) puntos (Puntos ó CAPÍTULOS) bien marcados: 1. Planteamiento del problema, 2. Objetivos, 3. Justificación e importancia del estudio, 4. Delimitación, 5. Marco teórico o referencial, 6. Hipótesis, 7. Variables, 8. Metodología y 9. Aspectos administrativos; *todos, característicos, trabajados y elaborados bajo las premisas de la investigación metodológica*. Con el interés de ofrecer una investigación adecuada y productiva para futuros análisis es que proponemos el presente proyecto, que de seguro transmitirá valiosos conceptos respecto del tema planteado.